44°





POR LOS ACREEDORES DE DOÑA CATALINA DE CASTRO,

CONTRA ALONSO FERNANDEZ DE TORREBLANCA.

1 EN EL HECHO SE SVPONE, QVE EN este concurso puso vna Heredad de viña, lagar, y vasija, y pinares Francisco Muñoz Carrasco, la qual postura hizo en la forma siguiente.

Postura de Francisco Muñoz Carrasco.

2 *Y Andando en pregon parecio Francisco Muñoz Carrasco, vezino desta Ciudad, y dixo, que ponia y puso la dicha Heredad de viñas, casas de ellas, bodegas, lagares, y vasija, pipas, y toneles, y todo lo demas que en ella está, y lo que le pertenece, y pinares, y el mas valor de renta de la dicha Venta de Luna en siete mil ducados de vellon, conque de esta cantidad se han de baxar todos, y qualesquier tributos perpetuos, y al quitar q̃ sobre ella, y sobre las casas q̃ están en esta Ciudad en la Plaça del barrio del Duque de Alcalá, collacion de S. Esteuan esten impuestos, y los reditos de ellos,*

corridos, y que fueren corriendo hasta que se le aprueue este remate. Y assimismo se hā de baxar, y descōtar del dicho precio todos, y qualesquier marauedis a que la dicha Heredad estè obligada, y las dichas casas assi de deudas sueltas, como de qualesquier marauedis que se ayan tomado sobre todo ello a daño, o en otra forma, y sus corridos. Y assimesmo se han de baxar, y descontar de la dicha cantidad, todos y qualesquier marauedis que se deuan a su Magestad, de derechos de vinos, y otros pechos, y derechos de qualquiera forma, suerte, y calidad que sean. Y assimismo se ha de baxar, y descontar de la dicha cantidad, el alcauala y dos por ciento, y otros qualesquiera pechos, y derechos a que esten obligados la dicha Heredad, pinares, y mas valor de renta de la dicha renta, porque de todo ha de quedar libre y sin carga alguna, porque todo se ha de pagar, y descontar de la dicha cantidad de siete mil ducados, que se obligò a pagar, &c.

3 Despues de lo qual parece que la dicha Heredad se boluio a pregonar, y rematò en Pedro de Saauedra en la forma siguiente.

Remate fecho en Pedro de Saauedra.

4 Y El dicho Pedro de Saauedra puso la dicha Heredad, conforme a las condiciones de la postura por èl fecha por el dicho Francisco Muñoz, con el esquilmo pendiente, y a satisfacion de titulos, como en mayor ponedor, y auer gran rato que la dicha Heredad auia andado en pregon; y assi quedò rematada en el susodicho en los dichos onze mil quinientos y cinquenta ducados de vellon, y el dicho Pedro de Saauedra aceptô el dicho remate, y se obligô a pagar la dicha cantidad, segun y en la conformidad de la postura fecha por el dicho Francisco Muñoz Carrasco, para cuyo cumplimiento y paga obligo su persona, y bienes, &c.

Declaracion de Pedro de Saauedra, en fauor de Alonso Fernandez de Torreblanca.

5 Y Luego incontinenti el dicho dia, mes y año dichos, ante el dicho Escriuano de Prouincia parecio el dicho Pedro de Saauedra, y dixo que dicha Heredad contenida en el remate que en èl se ha fecho en onze mil quinientos y cinquenta ducados, la sacò, y es para Alonso Fernandez de Torreblanca vezino desta Ciudad, y en su nombre, y assi lo declarò, y a el le pertenece, y es a su cargo la paga de la dicha cantidad, sin poner en ella parte, ni derecho alguno,

y assi-

y assi le cedió el dicho remate, segun y como en el se hizo. Y estando presente el dicho Alonso Fernandez de Torreblanca le aceptò, y se obligò de pagar los dichos onze mil y quinientos y cinquenta ducados, segun y como en el dicho remate se contiene, y para ello obligò su persona y bienes, y lo firmaron, &c.

6 Esto supuesto, pretenden los dichos acreedores, que ha de ser condenado el dicho Alonso Fernandez de Torreblanca, en el resto que debe del precio de la dicha Heredad, con todos los intereses causados, y que se causaren hasta la real paga, descontando de ellos la cantidad que montàre prorrata segun las pagas que huuiere hecho, y su justicia se probarà con toda breuedad en este papel.

Dominus illuminatio mea.

7 QVæstio disputanda ex dictis se vltro offert, an emptor precij non soluti teneatur soluere interesse? Et videtur nō teneri: porque Alonso Fernandez de Torreblanca nō fuit in aliqua mora soluendi precium rei emptæ, & hac cessante, nec ad vsuras tenetur. l. lecta. ff. si certum pet. glos. in l. mora. ff. de vsuris. Bal. in l. fructus. ff. de act. empt.

8 Lo segundo, porque auiendo de pagar el precio de la dicha Heredad segun se le fuera librando, y mandando por Prouisiones desta Real Audiencia, videtur data emptori dilatio ad soluendum, & durante dilatione cessat vsurarum cursus. Paul. de Castr. in l. Iulianus. §. ex vendito ff. de act. empt. Socin. cōs. 109. lib. 1. Gerony mo Gabriel cons. 57. num. 84. Couarr. lib. 3. var. cap. 4. num. 5.

9 Lo tercero, porque el remate fue con calidad que se auian de baxar los tributos, y cargas, y obligaciones a que la dicha Heredad estuuiesse obligada, por manera q̄ no auia cosa liquida que poder pagar, o depositar ante liquidationē: sed sic est, quod ante declarationem, & liquidationem mora non contrahitur. l. in fideicommiss. vbi Bal. ff. de vsuris. DD. in l. 1. ff. de vsur. Ergo ad vsuras, & interesse ante moram non tenetur ratione retardatæ solutionis. Cæphal. cons. 56. n. 50. lib. 1. Honded. cons. 30. n. 3.

10 Lo quarto, quia si teneretur aliquod interesse soluere, foret ratione fructuum colligendorum. Couar. variar. resol. lib. 3. c. 4. num. 4. Sed sic est, quod paucos, & malæ qualitatis fructus percepit, por auersele dañado los vinos, como lo tiene aueriguado. Luego no debe pagar intereses ningunos.

 Lo

11 Lo quinto, quando fuera cierto que debiera los dichos intereses, nunca parece se le podian pedir de todo el precio de la dicha Heredad, si no de lo que resta debiendo, ex l.4.C.de positi. Quia extincta actione, pro principali extinguitur, etiam iudicis officium mercenarium, quod pro vsuris competit.

12 Re tamen diligentiùs considerata contrarium de iure sustineri debet, quia emptor possessionem bonorum nactus fructus percipiendo, preciumque non soluendo, ad vsurarum solutionē tenetur, quas perceptorum fructuū ratio generabit, l.curabit, & ibi omnes.C.de actio.empt. l.Iulianus.§.ex vendito,& ibi Doctor,ff. eodem tit.l.2.C.de vsur. glos. in l. Iulianus. §.ex vendito.ff.de actio.empt. ex multis Hondedeo cons. 30.& 44. tom.1.num.7. Couarr.lib.3.var. cap.4.n.6. Barbosa in l.diuisione,num.14.ff.sol.matrim. Menochio cons.110.n.52. Rodriguez de annuis redi. quæst. 7. num. 98. & quæst. 10.num.58. Mantica de tacit.& amb.lib.4.tit.24.â n.11.Molina de contractibus disp.368. Cancerio lib.1.cap.13.num.52. Surdo cons.101. num.23.& cons.52.num.65.& cons. 290.num.32.& cons.372. num.15. & decisione 117. num. 7. Giurba decis.10. num.17.& decis. 100. num. 15. Gratiano discepta.forens.939. à num. 16. Merlin.quæst.for.cap.45.nu.9. Paschalio de virib.patr.potest. 1.p.cap.8.num.7.Noguerol allegat.11.num.175.

13 Cùm sit contra bonam fidem emptorem præcium non soluere,& fructus percipere.l.bona fides.ff.de actionibus empt.Et ideo omni iure ciuili, & Pontificio cauetur pro rata precij non soluti emptorem, qui rem emptam, & fructus habuit ad vsuras venditori teneri.glos.&Doct.in l.2.C.de vsur.Doct.in cap.cōquestus, eodem titulo.Quod procedit etiam de iure diuino, vt docet Hondedeus dict.cons.44.num.11.y 12.

14 Et hæc procedere debent in fauorem venditoris, etsi omnia per eum promissa non adimpleuerit, dummodo emptor vsum rei habuerit, fructus omnes percipiendo stante, quod non implementum venditoris, sed ipsa perceptio fructuū cursum vsurarum inducit.Corn.cons.59.colum.2.& seq.lib.3.Et ideo non implementum, sed fructuum cōsecutio ex parte emptoris attēditur.Cagnol. in dicta l. curabit,num.31.& seqq. Satisque est rem traditam fuisse, vt venditor vsuras petere posit, esto quod in alijs venditor contractum non adimpleuerit. Antonius Gabriel in dicta conclus.4.num. 9.in 5.ampliat. Dummodo ex non adimplimento vsus rei non diminuatur. Natta cons.384. num.11.lib.2.Juan Bapt.Lup.in tract.de vsur.§.7.nu.142.vbi

de

de communi testatur Cæphal. cons.609.n.8.lib.4. Hondedeo dict.cons.44.n.13.cuyas son las palabras que se han referido. Idem ex multis Doctoribus, & decisionibus Rotæ repetit Graciano dict.cap.939.num. 17.

15 Y de lo dicho se sigue, que no tiene fundamento alguno lo que se dize en el primer argumento; nam superiùs adducta procedunt non ratione moræ emptoris, sed sola æquitate ne emptor locupletetur cum iactura venditoris rē, & precium retinendo, sicut probat textus in dict.l.curabit. Dum dicit, tenetur precium soluere cum vsuris, quas perceptorum fructuum ratio, licèt nulla mora intercesserit, generabit: & quod etiam cessante mora emptor teneatur ad vsuras, affimat Gloss. & DD. supra citati, præcipuè Surdus dict.decis.217.ibi: *Ideoque cùm ratio moræ non militet in vsuris, de quibus agimus, non etiam militabit dispositio, quia vsuræ quæ debentur venditori non sunt odiosæ, sed fauorabiles, vt ponunt omnes in dict.l.curabit. Et debentur ex titulo oneroso, id est, loco fructuum, quos emptor percepit, & dispositũ in vsuris lucratiuis, & odiosis non habet locum in fauorabilibus, & quæ præstantur titulo oneroso.* Gratiano dicto cap.939.num. 16.ibi: *Sequitur quod per eum debere præstari fructus recompensatiui venditori, ne habeat rem, & precium, iuxta l. curabit. C. de actionib.empt. Cuius dispositio procedit etiam quòd emptor non sit in aliqua mora, vt quia non fuit ei aliquid adimpletum per venditorem, quando ex defectu similis adimplementi non est diminutus vsus rei, vnde neque venditori debet diminui inter vsurium precij non soluti, tamquam isti fructus sine reparationes damni, non vsuræ, vt concluaunt omnes.*

16 Menos obsta el segundo argumento, porque se responde cõ Vicencio Hondedeo cons.30.num.28.ibi: *Debentur igitur in casu vsuræ, quia cessant dictæ rationes, quæ in fauorem emptoris consideratur, quando pro certo precio à principio facta est vẽditio, & ad soluendum dilatio concessa fuit, vt declarant in terminis Hieronym.Gabr.in dict.cons.57.n.5.& Ioseph.Ludou.d.dec.53. num.5.idem repetit cons.44.num.31.*

17 Demas de que en este caso nunca se le concedio ninguna dilacion a el dicho Torreblanca, como parece del remate, y obligacion que otorgò de pagar el precio de la dicha Heredad, que se ha referido.

18 Ni pudiera, porque los bienes que se vẽden en publica almoneda y concurso de acreedores, se debẽ pagar de contado, & non habita fide de precio. l.à diuo Pio.§. sed si emptor. ff.de re iudicata.

cata. Gratian. cap. 7. num. 5. Hermosilla in l. 28. tit. 5. partit. 5. Glos. 1. num. 34.

19 Y enteramente de tal manera que si falta vn solo real de pagar, o depositar, no consigue el dominio de la cosa vendida. Hermos. in l. 52. tit. 5. part. 5. Glo. 7. ibi: *Et si vnus nummus deficiat in deposito facto per emptorem de precio rei emptæ, quæ ex mandato iudicis in publica subhastatione fuit vendita, emptor non efficitur dominus etiam si per errorem depositum precij diminuti factum fuisset. Hier. Leo. num. 3. vbi sic decisum fuisse in illo Senatu testatur, & cum sequitur Fontanel. num. 18. vbi supr.*

20 De que se sigue no auer hecho el dicho Torreblanca, los frutos y aprouechamientos que percibio de la dicha Heredad suyos. l. sicut. §. vlt. ff. locati. Couar. lib. 3. var. cap. 4. n. 4. en el qual caso restringieró algunos la disposicion d. l. curabit, como refiere este Autor ibi: *Ac ea ex causa constitutio permisserit, & sanxerit vsuras precij non soluti ab emptore venditori soluendas esse loco fructuum, qui ab emptore percepti fuerint, cùm potius hic ad venditorem iure dominij nondum translati pertinerent.* Si bien resuelue que en qualquiera acontecimiento se deben estos intereses, mientras no se huuiere pagado enteramente el precio de la cosa vendida in versiculo, sed contraria.

21 Y obsta menos el tercer argumento, de que no auiendo cosa liquida que poder pagar, o depositar, no pudo contraer ninguna mora, y que assi no està obligado a pagar los intereses que se le piden, porque de lo que se ha dicho queda satisfecho: demas de que no se puede dezir, que por esta causa fue condicional la dicha venta, sino pura, y perfecta, cuyo precio debio pagar, y depositar el dicho Torreblanca, y para este efecto instar en que luego al punto se hiziesse liquidacion. Y si no lo hizo, fue culpa suya. l. in executione. §. vlt. ff. de verb. oblig. l. hæc venditio ff. de contrah emp. l. cum pupillos. ff. de cond. & demõst. Gratian. disceptationum for. cap. 939. num. 14. ibi: *Ita vt satis dicatur emptor in culpa non curando in continenti facere quod ad eum spectabat adeô, vt non mirum si res habenda sit pro facta.*

22 Et optimè Hondedeo cons. 30. num. 26. ibi: *Et nonnulli alij in alijs terminis loquuntur, & tantùm dicit quod pro illiquidis nõ contrahitur mora: quod verum est, sed non nocet, quia in materia. l. curabit mora, non consideratur vt demonstraui; aliqui vero, vt Soc. Sen. d. cons. 128. per totum. Tiraquel. de retract. conuent. §. 2. glos. vnic. num. 73. & 74. asserunt venditionem factam pro certo precio, & eo maiori, vel minori prout æstimabitur esse puram, &*

perfec-

perfectam, & ob id dicit Tiraquel. emptorem facere fructus suos, quod & ego concedo: sed dico quod quando emptor aliquam partem precij retinuit, licèt faciat fructus suos tanquam rei dominus, tenetur tamen ad vsuras recompensatiuas venditori pro rata precij non soluti, cùm hæc simul stare possint, quod scilicet emptor faciat fructus suos, & tamen ad vsuras pro rata precij non soluti teneatur, vt declarat text. in l. fructus. C. de actio. emp. Nec isto casu ab emptore petuntur fructus ipsius prædij tanquam fructus, quia illi ad emptorem spectant perfecta venditione, sed petitur intereße, seu vsura recompensatiua pro rata precij retenti per emptorem, quæ debetur licèt emptor faciat fructus suos, vt clarè dicitur in dicta l. fructus: & etiam in l. curabit, & ibi not. omnes.

23 Y obsta menos el quarto argumento, porque demas de que el dicho Torreblanca à cogido muchos frutos, y tenido muchos aprouechamientos de la dicha Heredad, assi de las viñas como de la Venta de Luna, y de los pinares, cuyo fruto consiste en crecer como cada dia crecen l. diuortio. §. non solũ. ff. soluto matrim. Hondedeo consf. 44. n. 18. ibi: *Tamen toto tempore, quo crescunt fructus, percipi dicuntur.* Quando no los huuiera cogido, todauia debia pagar los dichos intereses. l. Iulianus. §. ex vẽdito de act. empt.. ibi: *Nam cum re emptor fruatur, æquissimum est eum vsuras precij pendere, possessionem autem traditam accipere debemus, etiam si precaria sit possessio: hoc enim solùm spectare debemus, an habeat facultatem fructus precipiendi.* Merlin. controuer. foren. 1. cap. 45. num. 9. ibi: *Quo vero ad vsuras ipsius eas quoq; tenetur emptor præstare illa præcipua ratione, quòd æquũ sit vt vsuras precij soluat, qui re empta fruitur, nec refert an verè, & cum effectu fructus rei percipiat, nam sat est si illorum percipiendorum facultatem habet, quod totum probatur tam expresè, quàm eleganter in dict. l. Iulianus.* Paschalio de viribus patriæ potest. 1. part. cap. 8. num. 7.

24 Y quando lo dicho cessàra, importàra muy poco que se huuiera tenido poco aprouechamiento de la dicha Heredad, por auer sucedido por su culpa, por no auerle dado las labores necessarias, como està aueriguado, o que el vino se huuiera hecho vinagre, porque esto es de su quenta y de su riesgo, aunque la tuuiera arrendada. l. ex conducto. §. 1. ff. locati, ibi: *Si qua tamen vitia ex ex ipsa re oriantur, hæc damno Coloni eße, veluti si vinũ coacuerit, aut segetes corruptæ sint.* Anto. Gomez vaiar. tom. 2. cap. 3. num. 18.

25 Y obsta menos el vltimo argumento, porque quando huuie

ra pagado enteramente el precio dela dicha Heredad, y no parte del, como ha pagado sin ninguna protesta, no quedaua libre delos dichos intereses, y se le pueden pedir, y los debe pagar desde el dia que entrò a posseerla, de todo el tiempo q̃ gozò de sus frutos, y retuuo su precio hasta que con efecto lo pague todo.

26 Porque lo que ha pagado se debe aplicar primero en satisfacion de los dichos frutos è intereses, por manera que lo que resta debiendo es, y se entiende dela suerte principal. Gratian. discept. forens. cap. 224. à num. 30.

27 Y por lo que en este punto discurre docta y elegantemente Vicencio Hondedeo dicto cons. 30. num. 52. ibi: *Secundò, quia vsuræ in terminis dict. l. curabit, solùm debetur ex quadam æquitate, ne emptor iniustè cum iactura venditoris locupletetur, vt dictũ fuit supra pro illis consequendis, etiã sorte soluta de iure Canonico datur iudicis officium nobile, prout regulariter conceditur deficiente actione, quando aliàs quis sine iusta causa cum iactura alterius locupletaretur. Hostiens. Ioan. And. in cap. bonæ de appell. Alex. in l. si me, & Titiũ. n. 9. ff. si cert. pet. Natt. cons. 147. n. 2. lib. 3. Parisien. cons. 131. n. 25. in fin. & seq. lib. 4. Et non solùm de iure Canonico, sed etiam Ciuili concurrente æquitate, vbi deficit actio iudicis officium implorari potest pro consequenda re sua, vel sibi debita, d. l. si me, & Titium, vbi Ang. & alij Ang. in l. si meritò. §. fin. in princ. ff. solut. matrim. Roland. à Vall. cons. 1. n. 55. lib. 1. Li èt igitur soluta sorte pro vsuris actio non daretur, poßet iudicis officium nobile implorari pro istis vsuris consequendis, quæ ex æquitate debentur, vt aduertit in proposito Natt. d. cons. 384. n. 8. notate verò in d. l. 4. C. depositi, & in l. qui per collusionẽ. §. fin. ff. de actio. emp. procedunt in alijs vsuris odiosis ea ratione, quia pro illis datur tantũ iudicis officium. Bart. in l. fin. n. 4. & ibi Iaß. n. 4. in fin. ff. de eo quod cert. Ioan. Berti d. cons. 200. n. 9. lib. 1. Sed id non habet locũ in vsuris recompensatiuis ex æquitate debitis, ne quis cum iactura alterius locupletetur, pro quibus actione deficiente de iure Ciuili, vel saltem Canonico iudicis officium nobile implorari potest.* Hermosilla in l. 28. tit. 5. partit. 5. glos. 2. n. 84. dize lo mesmo.

Con lo qual parece ser justa, y a Derecho conforme, la pretension de los dichos acreedores, de que el dicho Torreblanca sea condenado a pagar los intereses del precio de la Heredad, desde que tomò possesion de ella, hasta que acabe de pagar enteramente su precio, rateando los dichos intereses segun las pagas que huuiere hecho. Saluo, &c.

El Doctor Bernal Carrillo.